



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

DIRITTI FONDAMENTALI (CORSO JEAN MONNET)

Prof. Davide Galliani

9 aprile - 19 giugno 2015 (40 ore, 6 cfu)

Anno Accademico 2014/2015



Co-funded by the
Erasmus+ Programme
of the European Union



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

LA DIGNITÀ UMANA

- *Beccaria (1764):*

“non vi è libertà ogni qual volta le leggi permettono che in alcuni eventi l’uomo cessi di essere persona e diventi cosa”.

- *Kant (1797):*

“l’umanità stessa è dignità. L’uomo non può essere trattato da nessuno (cioè né da un altro uomo né da lui) meramente come mezzo, ma deve essere sempre trattato nello stesso tempo come un fine e proprio in ciò consiste la sua dignità”.



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Dibattito tedesco:*

oggi si discute di “formula dell’oggetto” in base alla quale si lede la dignità umana ogni volta che uomo diventa oggetto, strumento, quantità fungibile;

posizione radicale, che forse non considera importanza della contestualizzazione della dignità umana in un determinato ambiente ove già esistono molti altri diritti;



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Problema (giuridico) recentissimo:*

processo di Norimberga (20/11/1945-1/10/1946):

nuovo reato di "crimini contro l'umanità" quasi inapplicato, anche se con "genocidio" era vera novità: solo a Streicher (maestro di scuola, poi editore, troppo violento per Himmler e Goebbles) condannato a morte e a Von Shirach (leader gioventù hitleriana, unico con Speer ad accusare Hitler) condannato a 20 anni;

altri imputati a Norimberga colpevoli di "crimini contro la pace" e di "guerra di aggressione";

su 19 condanne, 12 capitali, 3 ergastolo, 4 detenzione 10-24 anni.



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Dopo Norimberga, rivalutazione tesi giusnaturalistiche:*

FORMULA DI RADBRUCH (1946):

A) diritto INGIUSTO: intollerabilmente contro la giustizia

B) diritto INESISTENTE: assente ogni ispirazione alla giustizia

Esempi: per reati molto diversi eguale pena (morte)



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Tre casi come punto di partenza*
 - 1) *Impiegato Tribunale denuncia tizio perché ascolta radio non tedesche e scrive su muro del bagno "Hitler carnefice": condannato a morte per preparazione alto tradimento; inizia processo contro impiegato: ergastolo per omicidio (per correttezza con giudici)*
CASO CONTRO DIRITTI DELL'UOMO



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

2) Due assistenti di un boia condannati a morte per più 300 esecuzioni: crimini contro umanità perché lavoro volontario, pagato, sempre rinunciabile

3) Soldato al fronte diserta per non assistere più a violazione diritti umani prigionieri; torna a casa e uccide un Sergente che lo aveva scoperto; non colpevole, archiviazione per stato di necessità (diserzione non giustifica punizione)



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

Posizione di Radbruch:

- 1) Contesta correttezza con giudici*
- 2) Assolve i due boia*
- 3) Assolve disertore, anche se meglio una legge*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

La Cassazione tedesca "segue" Radbruch:

- *Civile:*
 - *vedova risarcita per uccisione marito e figlio disertori: ordine di uccidere tutti i disertori, senza processo, "non è diritto";*
 - *spogliazione beni degli ebrei: "non è diritto", però no a risarcimento per prescrizione*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Penale:*

- *Guidatori treni per Auschwitz: sequestro persona con morti (più di 2500): in appello assolti (non sapevano), per Cassazione nessuna legge poteva dare a Gestapo simili poteri perché contraria alla "dignità umana": guidatori treni dovevano sapere di agire contro il diritto*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Penale:*
 - *Ufficiale SS istituisce, in due campi di concentramento, dei tribunali speciali per condanna a morte sei persone per congiura: in appello "aspetto giudiziario Tribunale", ma per Cassazione è omicidio illegale, un "non diritto", al pari della cd. "soluzione finale".*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Penale:*

- *I guidatori dei treni non potevano non sapere, il loro operato è contro la dignità umana, il "nucleo essenziale ed intangibile del diritto".*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Anche Tribunale Costituzionale tedesco “segue” Radbruch:*
 - *Notaio ebreo emigra da Germania in Olanda; preso e deportato; i nipoti rivendicano eredità; per legge cittadinanza del 1941 un ebreo che emigra perde cittadinanza: per giudici ordinari non eredità perché no riacquisto cittadinanza (morto!!!), per Tribunale Costituzionale legge del 1941 è “non diritto”*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI, GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Due concezioni della dignità umana:*
 - *statica: ogni uomo in quanto tale (art. 1 Cost. tedesca: dignità umana intangibile, da rispettare e proteggere, limite esplicito revisione cost.le; art. 1 Carta diritti UE)*
 - *dinamica: libertà-dignità (democratica) vs libertà-proprietà (liberale)*

COSTITUZIONE ITALIANA: *dinamica (3.2: eguaglianza sostanziale, 27.3: umanità pene, 32.2: diritto salute, 36.1 diritto retribuzione, 38.2: esigenze vitali, 41.2: limite iniziativa economica privata)*

Inoltre, art. 48 Cost.: casi indegnità morale stabiliti dalla legge per perdita elettorato (commercianti falliti, abrogato nel 2006; tenutari locali di meretricio, abrogato 1958; tenutari case da gioco, abrogato 1992). Ad oggi solo soggetti a misure di prevenzione, come divieto di soggiorno o obbligo di soggiorno in un determinato Comune o sorveglianza speciale pubblica sicurezza.



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

RAPPORTO DIGNITÀ UMANA-BIOETICA

L'aborto, per la tutela della salute psico-fisica della madre, non è strumentalizzazione dignità umana embrione? In Italia no, perché per Corte cost. esiste diversità tra persona ed embrione, tuttavia dibattito aperto, specie in Germania e specie per ricerche su embrioni (per nuove cure).

Caso Irlanda: per la prima volta, nel 2013, ammesso per legge aborto solo se rischio di vita per la madre, compreso rischio di suicidio (dopo caso di aborto negato nonostante aborto spontaneo in corso con morte della madre indiana). Legge recepisce decisione Corte Suprema del 1992.

Ruolo importante CORTE CEDU: nel 2010 condanna Irlanda per no aborto a donna malata di tumore.

Ad oggi solo a Malta in tutta UE è ancora negato ogni tipo di aborto.



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

Problema delicatissimo: UTERO IN AFFITTO

In Europa è di norma vietato e questo perché sembra lesa la dignità umana della donna "vista" come mezzo per procreazione.

In altri contesti, invece, è ammesso, come in Ucraina e in Russia, dove sembra essere una sorta di via di uscita dalle condizioni di miseria e povertà. Lo stesso in Brasile e in India, anche peggio.

Anche Stati Uniti e Regno Unito lo ammettono, tipicamente liberali.

Anche Israele lo ammette.



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

*Problema delicatissimo: pillole contraccettive
alle dodicenni*

Che fare?





UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

La dignità umana, essenzialmente, è un portato giurisprudenziale (hard cases):

- *12/1963: corte cost. ita: legittimo divieto licenze per apparecchi scommesse/giochi e non svago/divertimento*
- *12/1970: corte cost. ita: legittimo divieto flipper con regalo nuova partita se un tot di punti*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *1995, Cons. Stato francese: lancio del nano: ordine pubblico e dignità umana per divieto Sindaco di Morsang-sur-Orge (20 km Parigi): pratica nata in Australia, in USA alcuni Stati la vietano per legge (Florida, Michigan, Illinois); caso Martin Henderson, nano lanciato per emulare squadra rugby inglese dopo vittoria nel 2011 su Argentina (stesso anno attore nano vince Golden Globe con dedica)*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *2002: caso Daschner: vice-Questore di Francoforte minaccia formalmente uso tortura verso sospetto rapitore, che cede e rivela nascondiglio (rapito già morto): inizia processo verso Daschner*
- *2004: caso Omega: Sindaco Bonn nel 1994 vieta in laserdromo gioco con laser per ordine pubblico e sicurezza (omicidio simulato e violenza gratuita); Omega perde giudizi, ma Cassazione rinvio pregiudiziale a Lussemburgo perché contro libertà circolazione (Pulsar per laser in UK); Corte UE conferma: divieto è proporzionale e dignità umana è "principio generale" diritto UE*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *2006: Germania: legge sulla sicurezza aerea: per Corte cost. è incostituzionale abbattere gli aerei dirottati se con civili a bordo*
- *2007: Caso Englaro: sicurezza scientifica e dignità vita*
- *2009: Caso Sulejmanovic: Corte CEDU: bosniaco a Rebibbia sconta pena (1 anno e 9 mesi) per furto aggravato: cella di 16.50 m₂ condivisa prima con altri 5 (2.70 m₂ a testa) e poi con 4 (3.40 m₂ a testa): viola CEDU e CPT (minimo 7 m₂)*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *2009: Tribunale Cost. Tedesco: negozi e festività: legge Land Berlino autorizza apertura negozi durante festività: incostituzionale perché lede dignità umana*
- *2010: Tribunale Cost. Tedesco: incostituzionale "Pacchetto Hartz IV" che dava reddito cittadinanza (circa 350 euro), troppo basso, senza obbligo revisione periodica: viola dignità umana*



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI MILANO

DIPARTIMENTO DI STUDI INTERNAZIONALI,
GIURIDICI E STORICO-POLITICI

- *Corte di Strasburgo, ECHR:*

*SENTENZA VINTER E ALTRI VS REGNO UNITO
(9 luglio 2013):*

*ergastolo effettivo inglese viola art. 3
CEDU perché contro dignità umana e
rieducazione*